



**FÖRVALTNINGSRÄTTEN
I LINKÖPING**

DOM
2018-10-17
Meddelad i Linköping

Mål nr
7226-18

SÖKANDE

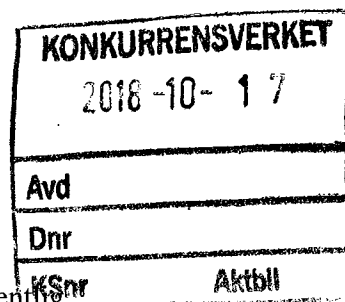
Hammarö Ved AB, 556871-9586

MOTPART

Länsstyrelsen i Södermanlands län, 202100-2262

SAKEN

Överprövning av upphandling enligt lagen (2016:1145) om offentlig upphandling (LOU)



FÖRVALTNINGSRÄTTENS AVGÖRANDE

Förvaltningsrätten avslår ansökan om överprövning.

Dok.Id 346070

Postadress

Box 406
581 04 Linköping

Besöksadress

Brigadgatan 3

Telefon

013-25 11 00

Telefax

E-post: forvaltningsrattenilinkoping@dom.se
www.forvaltningsrattenilinkoping.domstol.se

Expeditionstid

måndag–fredag
08:00–16:00

BAKGRUND OCH YRKANDEN

Länsstyrelsen i Södermanlands län (Beställaren) genomför upphandlingen *Toalettbyggnader i skyddade områden* med dnr 512-5457-2018 (Upphandlingen). Upphandlingen genomförs som ett förenklat förfarande enligt LOU. Av tilldelningsbeslut meddelat den 14 september 2018 framgår att Hammarö Ved AB (Bolaget) uteslutits på grund av att det förelegat för stora olikheter mellan inlämnade referensobjekt och upphandlingsobjektet.

Bolaget ansöker om överprövning av Upphandlingen.

Beställaren motsätter sig bifall till ansökan.

VAD PARTERNA ANFÖR**Bolaget**

Bolaget anser att uteslutning skett på felaktig grund. De av Bolaget bifogade referensobjekten är otvivelaktigt av karaktären ”enklare byggnad” som krävstalls i Upphandlingen och är därtill uppförda i skyddad natur. Referensobjekten visar således Bolagets förmåga att genomföra uppdrag med påtagligt liknande förutsättningar som upphandlingsobjektet. Om osäkerhet förelegat hos Beställaren avseende referensobjektens karaktär borde kompletterande uppgifter begärts in, vilket skett för övriga anbudsgivare när uppgifter helt utelämnats samt där ett strategiskt lågt bud lagts på optionsdelen.

Beställaren

Beställaren har inte varit skyldig att begära in ytterligare referenser och kan inte enligt 4 kap. 9 § LOU begära in uppgifter som strider mot upphandlingsprinciperna, vilket kompletteringar av referenser gör. Kompletteringen

som skedde från två av de andra anbudsgivarna var en komplettering av kontraktsvärdet på de objekt som redan var bifogade i anbudet med bild och t.ex. rörande omfattning.

Bilderna som har bifogats ansökan om överprövning var inte bifogade till anbudet vilket har medfört att bedömningen har gjorts att nedgrävning av tank inte är ett projekt där man uppför en byggnad utan endast ansluter till en befintlig sådan. Hur övriga byggnationer är uppförda har inte kunnat utläsas av bifogade referenser. Referensuppdraget som är lämnat tolkar Beställaren som att Bolaget endast grävt ner tanken till toalettbyggnad, byggt däckspång (vilket Beställaren förutsätter är utan tak) och tillgänglighetsanpassning av redan befintlig byggnad. Mot bakgrund av detta har Beställaren valt att utesluta på grund av att referensobjekten skiljer sig från det Beställaren har efterfrågat.

Slutligen kan konstateras att Bolaget inte blivit vinnande anbud även om referenserna hade varit korrekta.

SKÄLEN FÖR AVGÖRANDET

Upphandlande myndigheter ska behandla leverantörer på ett likvärdigt och icke-diskriminerande sätt samt genomföra upphandlingar på ett öppet sätt. Upphandlingar ska vidare genomföras i enlighet med principerna om ömsesidigt erkännande och proportionalitet (4 kap. 1 § LOU).

Om den upphandlande myndigheten har brutit mot någon av de grundläggande principerna i 4 kap. 1 § eller någon annan bestämmelse i denna lag och detta har medfört att leverantören har lidit eller kan komma att lida skada, ska rätten besluta att upphandlingen ska göras om eller att den får avslutas först sedan rättelse har gjorts (20 kap. 6 § LOU).

Bolaget har gjort gällande att dess anbud felaktigt förkastats till följd av bristande referensunderlag och att Beställaren borde ha tillåtit Bolaget att inkomma med komplettering av ingivna referensuppdrag. Förvaltningsrätten väljer att först pröva om det som Bolaget har anfört rörande sin uteslutning har medfört att Bolaget lidit skada.

Av utredningen framgår att utvärderingen i Upphandlingen sker uteslutande på grunden lägst pris. Av anbudssammanställningen framgår att Bolaget har lämnat det tredje lägsta priset i Upphandlingen och således inte det lägsta priset. Bolaget har inte heller på annat sätt visat att Bolaget av annan anledning, trots att det inte lämnat lägst pris, skulle kunna tilldelas kontraktet i Upphandlingen. Förvaltningsrätten finner därför att Bolaget inte förmått visa att det lidit eller riskerat att lida skada, även för det fall att påstådda fel i Upphandlingen skulle föreligga. Ansökan ska därmed avslås.

HUR MAN ÖVERKLAGAR

Information om hur man överklagar finns i bilaga 1 (FR-05).

Christine Lindström
Förvaltningsrättsfiskal

Föredragande jurist : Andrea Ritzer



Hur man överklagar

FR-05

Den som inte är nöjd med förvaltningsrättens beslut kan överklaga. Här framgår hur det går till.

Överklaga skriftligt inom 3 veckor

Tiden räknas oftast från den dag som ni fick del av beslutet. I vissa fall räknas tiden i stället från beslutets datum. Det gäller om beslutet avkunnades vid en muntlig förhandling, eller om rätten vid förhandlingen gav besked om datum för beslutet.

För myndigheten räknas tiden alltid från beslutets datum.

Hur räknar vi ut tiden?

Sista dagen för överklagande är exakt 3 veckor från den veckodag som tiden börjar räknas. Om ni exempelvis fick del av beslutet måndagen den 2 mars går tiden ut måndagen den 23 mars.

Om sista dagen för överklagande är en helgdag, midsommarafton, julafton eller nyårsafton, räcker det att överklagandet kommer in nästa vardag.

Tänk på detta i mål om överprövning av upphandling

I vissa fall kan myndigheten ingå avtal efter 10 dagar från det att domstolen avgjort målet eller upphävt ett interimistiskt beslut, och i vissa fall får myndigheten ingå avtal omedelbart. Efter att avtal har slutits får kammarrätten inte överpröva upphandlingen. Detta gäller alltså även om tiden för överklagande fortfarande gäller.

Närmare regler finns i den lag som gäller för målet, se rutan längst ner på nästa sida för hänvisningar.

Gör så här

1. Skriv förvaltningsrättens namn och målnummer.
2. Förklara varför ni tycker att beslutet ska ändras. Tala om vilken ändring ni vill ha och varför ni tycker att kammarrätten ska ta upp ert överklagande (läs mer om prövningstillstånd längre ner).
3. Tala om vilka bevis ni vill hänvisa till. Förklara vad ni vill visa med varje bevis. Skicka med skriftliga bevis som inte redan finns i målet.
4. Lämna namn och personnummer eller organisationsnummer.

Lämna aktuella och fullständiga uppgifter om var domstolen kan nå er: postadresser, e-postadresser och telefonnummer.

Om ni har ett ombud, lämna också ombudets kontaktuppgifter.
5. Skicka eller lämna in överklagandet till förvaltningsrätten – adressen finns i beslutet.

Vad händer sedan?

Förvaltningsrätten kontrollerar att överklagandet kommit in i rätt tid. Har det kommit in för sent avvisar domstolen överklagandet. Det innebär att beslutet gäller.

Om överklagandet kommit in i tid, skickar förvaltningsrätten överklagandet och alla handlingar i målet vidare till kammarrätten.

Har ni tidigare fått brev genom förenklad delgivning kan även kammarrätten skicka brev på detta sätt.

Prövningstillstånd i kammarrätten

När överklagandet kommer in till kammarrätten tar domstolen först ställning till om målet ska tas upp till prövning.

Kammarrätten ger prövningstillstånd i fyra olika fall.

- Domstolen bedömer att det finns anledning att tvivla på att förvaltningsrätten dömt rätt.
- Domstolen anser att det inte går att bedöma om förvaltningsrätten dömt rätt utan att ta upp målet.
- Domstolen behöver ta upp målet för att ge andra domstolar vägledning i rätts-tillämpningen.
- Domstolen bedömer att det finns synnerliga skäl att ta upp målet av någon annan anledning.

Om ni *inte* får prövningstillstånd gäller det överklagade beslutet. Därför är det viktigt att i överklagandet ta med allt ni vill föra fram.

Vill ni veta mer?

Ta kontakt med förvaltningsrätten om ni har frågor. Adress och telefonnummer finns på första sidan i beslutet.

Mer information finns på www.domstol.se.

För fullständig information, se:

- lag (2016:1145) om offentlig upphandling, 20 kap.
- lag (2016:1146) om upphandling inom försörjningssektorerna, 20 kap.
- lag (2011:1029) om upphandling på försvars- och säkerhetsområdet, 16 kap.
- lag (2016:1147) om upphandling av koncessioner, 16 kap.